16



POR

EL COLEGIO DE LA Compañia de Iesus de la ciudad de Cordoua.

CONTRA

EL CONCEIO, IVSticia, y Regimiento de la dicha ciudad, y lagareros della.

HEMOS visto la informacion contraria, y de sus consideraciones resulta ser mas notoria la seguridad de nuestro derecho, porque la ciudad comiença negando la mayor verdad que el pleyto contiene, scilicet, que el pago de la Guijarrosa donde ha plantado sus viñas el Colegio sea termino de Cordoua. Y para ello pondera mucho la escritura de venta, y los deslindes y apeos que interuinieron quando el Colegio comprò el dicho sitio de la Guijarrosa, y su Magestad le concedio las tierras y la jurisdicion; en los quales titulos se presupone y reconoce ser termino de la Rambla: y añade el Abogado contrario, que estas palabras no son incidentes, ni assertiuas, o enunciatiuas propter aliud, sino principalmente dichas y calificadas para el contrato celebrado entre su Magestad y el Colegio: y assi induzen plena probança, l. cum præcum, C. de liberali causa, Aymon Crauet. de antiquitat. section. *Ampliatur nunc memorata conclusio*, num. 28.

Respondemos, que el presupuesto carece de legitimo fundamento, porque en las dichas escrituras el principal negocio era vender su Magestad este sitio al Clegio de la Compañia, para lo qual no importaua mas que estuuiesse en el distrito de la Rambla, que en el de Cordoua, pues de qualquiera dellos le podia eximir igualmente. Nam Principi absque dubio permissum est loca vnita disiungere, sicut etiam vnire separata, l. si eadem, & ibi Iass. 1. notabili. ff. de offic. assessor. Bart. in l. 1. num. 9. C. de metropo. Berito. lib. 11. Paul. in l. ex hoc iure, num. 11. ff. de iust. & iure, Bald cons. 327. num. 10. vol. 1. subijciens: *Quod ad Principem spectat diuidere vnire, & assignare territoria, ac pertinentias, sicut ad testatorem pertinet assignatio rei suæ, iuxta tex. in l. si quid earum, §. 1. ff. delegat. 3.* Ruin. consil. 54. col. 1. in finalibus verbis, vbi affirmat, non esse dubium, quod Princeps ad libitum possit locorum vnionem se iungere, atque

Principi licet vnita disiungere,

vnum

vnum ab altero eximere, & exemptum alteri suppo nere, Beroi.cons.74.num.28.vol.1.vbi notat: *Quod sicut Papæ, & Principi Ecclesiastico permissum est præbendas & Parrochias quoad spiritualitatem diuidere, vt in cap. significatum de præbend. Ita etiam Principi sæculari dicetur licitum esse diuidere prouincias, territoria, & iurisditiones quo ad temporalitatem argum. tex. in cap. duo sunt, & cap. Imperator. 96. distinct.* Mandel. Albens, consil. 113. num.2. lib.1. Tiber. Decian. consil. 41. num. 45. volu. 2. y assi las clausulas designatiuas del lugar y linderos que la Guijarrosa tenia no fueron essencia les para disponer, sino para certificar lo dispuesto, y en consequencia no dispositiuas, sino enunciatiuas propter contractum venditionis, idque sigillatim ac præ oculis elucescit; porque entonces no se pretendia, que el Rey aplicasse la Guijarrosa a Cordoua, o a la Rambla, sino que concediesse aquella parte en nuestro Colegio, y por demonstracion del sitio (como suele hazerse) pusieron los contrayentes y el notario las designaciones referidas, vnde ex talibus clausulis, seu additamentis nihil nouum constituitur, sed præterita qualitas enuntiatur, atque ita non subsistunt per se principaliter, & absolute, sed vt adiectiones instrumenti, cum non esset præcipua partium intentio agere super decisione districtus, vel confinium huius loci, sed super ipsius venditione, Bald. in l. verba testamenti, num. 9. C. de falsa causa adiecta. Socin. consil. 228. lib. 2. num. 5. Parisi. consil. 33. num. 34. vol. 3. Hippol. Riminald. consil. 84. num. 19. vol. 1. & consil. 819. num. 8. vol. 7. Gratus, consil. 136. num 7. vol. 2. Quinimo nec propriè possunt enuntiatiua verba nuncupari, sed assertiua; nam licet anteriores qualitates proferant, concipiuntur tamen de præsenti, idest ad ostendendum locum, prout versabatur tempore contractus: enũtiatio autem natura sua dirigitur in tempus præteritum, l. qui volebat, ff. de hæred. instituend. l. ex hac scriptura. ff. de donat. Paul. Castrens. cons. 406. num. 2.

Papa licet Parrochias dividere

verba ennunciativa, et dispositiva —

ennuntiatio dirigit in tempus praeteritum —

num.2.vol.1.Hippol.Riminald.consil.382. nu.28. vol.4. Restat igitur vt dicamus, quod sint clausulæ simpliciter assertiuæ, quæ differunt ab enũtiatiuis, & ita demum disponunt si resideant circa negotiũ super quo intercedit principale propositum contrahentium: sin autem accessorie, vel demonstratiuè proponantur, non habent substantiam, neque aptitudinem ad disponendum, neque ad probationem veritatis constituendam veluti formaliter, & in proprijs terminis perpendit Hippol.Riminald. in eod. consil.382.nu.29. cum sequentibus, vbi postquam fecit prehabitam distinctionem, concludens, eum loquendi modum non esse dispositiuum, neque enũtiatiuum, sed potius assertiuum, subdit elegantissimè: *Verba vero assertiua non disponunt quando proferuntur super alio negotio de quo principaliter non agebatur, puta, principaliter non agabatur de dignitate Prælati, & tamẽ Papa in alio negotio assert aliquem esse in tali dignitate; certe non inducitur dispositio, quod denuo collata censeatur tales dignitates, Calderin.consi.2. de priuileg. Crauet. de antiquitat.1.par. sectione ampliantur, num.31. At nos in secũdo casu versamur, quia non agebatur principaliter de confinanda petia terræ, sed de illius venditione, ac propterea licet palauicinus asseruit, eam confinari superius, & inferius per vias communes, non inducitur dispositio, quod ita sit in veritate.*

Verba etz assertiva n̄ disponunt qn̄ sō accessorie, vel demonstrative proponuntur. –

Quanto mas que las partes contrarias alterán el hecho, porque lo cierto es que la Compañia reformando el herror de auer propuesto que la Guijarrosa cayesse en termino de la Rambla, boluio vltimamente y con mayor acuerdo a dezir, que pertenecia a la ciudad de Cordoua y a sus limites particulares, y el medidor nombrado por el Rey dio certificacion dello, y en esta forma fue despachado el titulo que oy tiene el Colegio, como parece por los papeles presentados. Y assi quando la proposicion antecedente pudiera causar detrimento, ya cessò en el siguiente acto y declaracion mas deliberada,

vt

vt nuncupatum respondi Petr. Surd. cons. 449. nu. 8. vsque ad 14. vol. 3. pulchre Philip. Decius in cap. cum venerabilis, num. 25. de excep. & cons. 408. ex num. 1. vsque ad 12. vbi concludit: *Quod erronea confessio extraiudicialis non præiudicat, etiam si error consistat in iure, & etiam si facta sit parte præsente, & accipiente, & etiam si interueniat iuramentum.* Marius. Anguisola. cons. 69. num. 20. & 21. Aymon Crauet. cons. 613. n. 11. vol. 4. Petr. Surd. cons. 37. ex num. 6. vsque ad 12. vol. 1. pulchrè Tiber. Decian. cons. 55. ex num. 24. vol. 2. Riminald. Senior. cons. 372. num. 5 Ruin. cõs. 10. num. 18 vol. 3. Lancellot. Gallia. cons. 125. num. 32. quinimo quamuis geminatio alicuius actus soleat arguere integram deliberationem, nihilominus tamen geminata confessio ac sæpuis repetita non firmat consensum, neque impedit retractationem ipsius, si errorem contineat. Decius in d. l. 1. nu. 7. & 8. C. de errore calculi. Roman. in l. si vero §. de viro. num. 59. ff. solut. matrim. Cæphal. cõs. 142. nu. 56. vol. 1. Hippol. Riminald. cons. 54. num. 36. Herculan. in tract. de probat. negatiuæ, num. 198. Mascard. conclus. 379. num. 2. denique quamuis instrumento adiectum sit, confessionem deliberate, & ex certa scientia factam, competit quoque facultas reuocandi eam, vbi error vel falsitas constiterit. Bald. in l. sed & si quis. §. vltimo, prope fin. ff. si quis caution. Roman. cons. 180. num. 9. & cons. 408. nu. 7. Signorol. cons. 155. num. 20. Aymon Crauet. cons. 861. num. 14 Socin. Iunior. cons. 98. num. 19. vol. 2. Hippol. Riminald. cons. 506 num. 48. vol. 3. Y el error, o ignorancia se verifica con mostrar que el verdadero hecho repugna a qualquiera declaracion que el Colegio hiziesse, atribuyendo el pago de la Guijarrosa a la villa de la Rambla, cum enim euidenter liqueat rem aliter se habere, satis dicitur probatus error, & fallatia propositæ assertionis. l. cum de indebito. §. 1. & 2. ff. de probat. l. sed si me putem. ff. de condition. indebit. l. de ætate. §. qui iusto. ff. de

interrogator. action. glos. & Bart. in l. non fatetur ff. de confessis, Paul. Castrens. in l. si post diuisionem, num. 2 Ias. num. 3. C. de iur. & fact. ignorant. Aymó Crauet. cons. 157. num. 8. Fráncisc. Beccius. cons. 90. num. 11. Paris. cós. 7. num. 6. vol. 3. ~~Riminald.~~ Tiber. Decian. cons. 77. lib. 3. num. 78. Hippol. Riminald. cons. 275. num. 72. maxime cum talis error non con sistat in proprio facto sed in alieno, scilicet in antiqua sub diuisione terminorum, quo casu facilior est erroris allegatio, & præsumptio: [redacted] l. 5. §. fin. ff. pro suo. glos. in l. si quis delegauerit. verb. *suum* ff. de nouat. Bart. in d. l. non fatetur. num. 10. Aymon Crauet. cons. 983. num. 18. vol. 6. Cæphal. cons. 164. num. 3. vol. 2.

Y aunque la Ciudad presupone tener testigos suficientes de que nuestro sitio de la Guijarrosa toca a la villa de la Rambla, considerando que la Guijarrosa es vn pago muy estendido, y q̃ las probanças pueden concordarse, entendiendo que parte del se incluye en Cordoua, y lo demas en la Rábla, y especificaméte el lugar de nuestras viñas; vnde talis probatio tanquam in specie procedens præualet testimonijs generaliter loquentibus, Iacobin. de Sancto Georgio in l. ob carmen. §. fin. nu. 27. ff. de testibus, Prosper. Farinac. quæst. 65. 3. part. numer. 170. son imaginaciones fabricadas indignamente: porque ningun testigo de Cordoua concluye, ni califica esta distincion, y todos vienen a ser los mismos vezinos, y lagareros della con quien litigamos, que como personas interessadas no merecen credito, y deponen contra la verdad ya executoriada: porque entre los testimonios de que habemos hecho presentacion, dize el memorial de ambas partes fol. 6. *Item otro testimonio de vn pleyto que se siguio el año de 611. entre la villa de la Rambla, y los alcaualeros de la ciudad de Cordoua, sobre las heredades del pago de la Guijarrosa, en que se declaro que es todo termino propio de Cordoua, y estar en el incluso el dicho pago de la Guijarrosa.* Mire V. m. como la executoria

cutoria es vniuersal, y comprehende todo el pago, con declaracion de que se incluye en los limites de la ciudad, para que no se admitan las distinciones, q el Abogado contrario quiere formar en su concepto, pues la executoria dada sobre el pago de la Guijarrosa produce excepcion de cosa juzgada en qual quier parte del, l. siquis libertatem. l. 4. ff. de petitione hæred. l. fin. C. eod. titu. l. si cum argentum. §. si fundum. l. egi tecum. §. vltimo. ff. de except. rei iudicat. l. certo generi. §. si totus. ff. de seruitut. rustico. prædior. l. si Titio. § fin. vbi glos. verb. *exceptiones* ff. de vsufruct. Anton. de Butrio. cons. 36 num. 2. Tiber. Decian. cons. 52. num. 55 vol. 1. Cardinal. Tusch. tom. 3 conclus. 284. num. 16 fol. 317. *Est enim argumentum à toto integrali, quod infert quamlibet sui partem de necessitate, l. diem proferre; §. si plures, ff. de recept. arbitris, vel à toto generali, seu vniuersali, quod similiter infert in qualibet sua specie. l. Lucius. ff. de fũdo instruct.* Bald in. l. conuenticula. num. 5. C. de Episcop. & Clericis. Lo mismo se juzgo en el pleyto de la sisa, y aunque ambos processos no fueron con los lagareros que siguen esta causa, basta ser a instancia de los arrendadores de aquellas rentas, y en nombre de Cordoua con la Rambla, para causar derecho respecto de todos, pues las sentencias no se dieron a los litigantes sino al propio pago y termino, que es persona intelectual, y conserua perpetuamente la calidad que vna vez se le imprime, y es la misma en qualquiera juicio: y assi no permite diferencias l. qui aliena. §. finali ff. de negot. gest. l. 4. §. si dicantur. ff. fin. regũd. ibi: *Quia magis fundo, quam personis adiudicari fines intelliguntur.* l. loci corpus. § si fundum, ff. si seruitus vendicetur. Bald. in l. 2 num. 2 C. quibus res iudicata nõ nocet. vbi rationem suggerit. *Quia sententia prædio datur, quasi prædium ipsum agat, & illud est vnum, & idem.* Ac rursus in l. ingenuum. num. 17. ff. de stat. homin. egregie concludit, quod in hac materia. *Non est per singula pronunciandum, sed sufficit semel, cum generalis sit*

illa

illa determinatio, est enim sententia fundamenti, vnde vt finis imponatur non vult lex idem sæpius reuolui. Ioan. Monach. in cap. dispendia, num. 4. de rescrip. lib. 6. subijciens, quod actiones, & sententiæ. *Reales dicuntur quæ semper rem ipsam cõmitantur, licet persona detinẽs conuentatur. l. 1. C. de alienat. iudic. mutandi causa facta, & inde est quod in realibus sententia datur prædio. ex. d. l. qui aliena. §. fin. ff. de nego. gest.* Salicet. in l. 1. num. 3. C. si vnus ex pluribus Marin. Frecc. de sub feud. lib. 2. fol. 281. num. 27. & lib 3. fol. 382. num. 5. Anton. de Butrio. in cap. causam, num. 34. qui filij sint legitim. Mandel. Albens. cons. 505. num. 9. vol. 3. Tenemos tambien dos executorias del año de 558. y 597. llenas de eficacissimas probanças y actos positiuos, por donde consta la dicha comprehension de toda la Guijarrosa en los terminos de la ciudad, y a estos papeles, processos y escrituras antiguas se defiere authoridad plenissima en los limites, y jurisdicciones, de suerte que quando los lagareros tuuieran por si alguna escritura, ò informacion considerable, lo qual negamos, siendo las nuestras mas antiguas, y superiores en numero y euidencia, auian de preualecer, Hippol. Riminald. cons. 396. num. 21. vol. 4. Aretin. in cap. cum causam, num. 8. Felin. nu. 4. de probat. Iac ob. Niger. in l. 1. num. 60. ff. si cert. petatur, Hieronym. de Mõte, in tract. fin. regundor. cap. 60. num. 15. Mayormente estando el negocio reducido a tantas executorias antiguas, y successiuas, y en tan diferentes instancias como habemos visto, y el memorial refiere fol. 5. vsque ad 7. quoniam vt mirabiliter expendit Menoch. cons. 14 num. 3. vol. 1. *Nõ obstat quod hæc sint acta inter alios, quæ probare non videntur, ex his quæ tradunt DD. in l. sæpe. ff. de re iudicat. quia respondeo, quod inter alios gesta probant fines antiquos, etiã inter alios, Guid. Papæ. cons. 88. col. 1. Corn. cons. 333. num 4. lib. 1. Brun. cons. 34. num. 3. Calcan. cons. 90. num 5. Soc. in. senior. cons. 86. lib. 1. num. 2. vbi dixit instrumenta confecta inter priuatos probare cõfinis iurisdictionis respectu vniuersi-*

uersitatis, ea ratione, quia si communis opinio, & fama hominum, quæ dicitur quid inter alios, probat ad alterius beneficium; quare non idem erit dicendum de his instrumentorũ? Socin. Senior. consil. 15. nu. 2. vol. 3. Bertazol. cons. 1. ciuili, num. 64. & 65. fol. 8. Finalmente nos fauorece la costumbre perpetua de acudir con los diezmos de la Guijarrosa a la Iglesia de Cordoua, lo proueydo sobre alcabalas y sisas no de vna parte con limitacion, sino de todo aquel pago: el exercicio de jurisdiccion, que la ciudad ha tenido siempre en el dicho lugar: los pregones con carta executoria dados en la Rambla para que se supiesse como la Guijarrosa era termino de Cordoua, y alli se deuian las alcabalas, de que se despacharon, y executaron diuersos mandamientos. Atento lo qual, ni este articulo recibe duda, ni jamas la tuuo, y en estrados quedò tan firme, cierto y reconocido por todas las partes, que el mouer en ello questiô, o disputa, significa la poca justicia de los demas puntos, y fundamentos que la ciudad prosigue.

Passa luego el Abogado contrario a fundar que las ordenanças de Cordoua en lo tocante a la prohibicion del vino por la autoridad sola de aquella ciudad tuuieron perfecto valor, sin que fuesse necessaria la confirmacion de los Reyes, alegando a Iason, in l. omnes populi, num. 34. ff. de iust. & iure. Alex. in l. 1. num. 10. ff. de iurisdict. omn. iudicum, Alberic. in 1. par. statutor. quæst. 8. Auendaño de exequend. mandat. 1. par. cap. 19. nu. 3. & 5. Abiles in cap. Prætor. cap. 17 gloss. *Proueer sobre ello*, num. 2. Gutierrez de iurament. confirmator. 1. par. cap. 38. num. 4. Bobadilla in politica, lib. 2. cap. 16. nu. 129. Azeued. in l. 14. titu. 6. lib. 3. recop. nu. 10. y respondiendo a la ley 8. lib. 7. titu. 1. eiusdem recopil. dize que Iuan Garcia de nobilitate in inscriptione, nu. 12. no la interpretò juridicamente, porque aquella ley habla quando la ciudad haze ordenança, o estatuto en perjuyzio de particulares interessados,



y no en comun para beneficio publico, y que no es ley tan antigua como las ordenáças de Cordoua, y assi no excluye la fuerça dellas, vt in l. diuæ memoriæ, C. de decurion. lib. 10. l. 7. C. de legibus, l. cópa rationes, C. de fide instrumentor.

Respondese por el Colegio de la Compañia. Lo primero, que todos los Autores que el Abogado contrario refiere tratan de ordenanças proporcionables a derecho comun, y que no exceden los limites de la razon, y equidad, ni llegan a desygualdades, y preceptos extraordinarios, segun consta de sus mismas palabras, y distinciones representadas en la informacion de Cordoua; las quales calidades no se aplican a nuestro caso, porque estas ordenanças totalmente resisten al derecho, a la igualdad entre los vezinos, y al poder de la jurisdicion seglar.

Si consideramos el derecho comun, por el se máda que qualquiera vezino goze los priuilegios de la ciudad donde reside, y que ninguno dellos se le prohiba, pues quedando sujeto a las cargas y obliga ciones generales; no sera justo limitarle los beneficios, l. 29. & 35. ff. ad municipalem, copiose Ferret, in l. vltima, num. 41. vsque ad 49. ff. de iurisdict. omn. iudicum.

Si tenemos consideracion a la igualdad que todas las leyes naturales y positiuas fauorecen; no es possible justificar, que a ciertos vezinos de Cordoua, id est, a los que tuuieren sus viñas en los llanos de la sierra y trassierra, se les permita libremente la entrada, y venta de los vinos, prohibiendola a los demas vezinos, cuyas viñas estuuieren en la Guijarrosa, siendo ambos pagos terminos de aquella ciudad, y todos igualmente sus ciudadanos, y morado res: antes parece ser ambiciosa diligencia y cautela, de los Ventiquatros y personas poderosas que antiguamente compraron, o plantaron viñas dentro de los dichos llanos, querer conseruar la vtili-

dad

dad que a ellos, o a sus mayorazgos, o herederos resultaua entonces, y podia resultar en el tiempo futuro, impidiendo la distribucion de los vinos de diferentes pagos. Hæc autem suspitio ambitionis perpetuam causam reuocandi eiusmodi constitutiones producit, l. 4. ff. de decret. ab ordin. faciend. l. 3. C. de recept. arbitr. l. ita demum, ff. eod. tit. Qui nimo leges ipsæ ac decreta Principum peculiari respectu edita, nullius momenti iudicantur, cap. 2. distinct. 4. l. 3. C. de legibus, cap. inter cætera 10. quæst. 3. Cardinal. in Clement. 1. quæst. vltim. de sequestrat. possess. & fruct. Firmian. in suo repertorio, 3. par. vers. *Lex debet*, fol. 308. vbi amplius notat; *Legẽ ita iniustam non confirmari processu temporis.* Latissimè Gaspar Guilhel. in apologia feudali, cap. 7. num. 30. vsque ad 48.

Si examinamos el poder, vea V. m. como le tuuo Cordoua para induzir ordenança, ò costumbre, que quitasse a los Clerigos y casas de Religion, no solamente los efectos ordinarios de la vezindad, sino el priuilegio de los fueros y libertades que conceden a las dichas personas plenissimo vso y aprouechamiento de sus bienes y frutos. No creo que se aura defendido jamas tan riguroso articulo, ni tan repugnante a las mismas leyes ciuiles auth. statuimus auth. presbyteros. C. de Episcop. & Clericis. Marta. de iurisditione, centuria. 1. casu 49. num. 3. & Imola. & Anton. de Butrio in cap. 1. de consuetud. Maynerius in cap. aliud. §. referuntur, num. 96. de regul. iuris, Tiraquel. de retract. lignagier. §. 32. gloss. 1. num. 80. Ferrar. de censuris, 2 par. cap. 10. num. 35. versicul. *Sed superiores Principes, & multo magis particulares populi, vel Ciuitates abstinere debent à prohibitione, vel pœna Clericis inferenda, vel à quocumque grauamine, quod Ecclesiasticas domos, vel personas respiciat, vt neque sæculari consuetudine, vel decreto, neque ordinationibus laicorum comprehendantur.* fol. 50. col. 1. Azeuedo in l. 10. tit. 1. num. 90. lib. 4. recop. ib.

Se

Sed væ Regno illi, & simili vbi Clerici à sæcularibus iudicãtur potestatibus, contra textum in cap. cum laici, de rebus Ecclesi. non alienand. nam perditio, & desolatio eius prope est, vt in Francia, Flandria, & Alemania nostris temporibus cõpertum habemus, & ideo caueant ab ijs iudices sæculares Hispaniæ, prout cauendum admonet. gloss. in l. 57. tit. 6 part. 1. Roland. consil. 23. num. 9. vsque ad 18. vol. 2. Petrus Caned. in collectanea ad decretum, cap. 37. num. 14. Quanto mas que los capitulos de las mismas ordenanças hechas y presentadas por Cordoua tienen palabras significatiuas de no incluyr Yglesias, Clerigos, ni Religiones, sino subditos legos a quien pudiesse prohibir y castigar legitimamente, como aduertimos en nuestra informacion principal, num. 38. vsque ad 44. a que no satisfaze el Abogado de la ciudad.

Lo segundo, que quando cessassen estas razones tan precisas y fauorables a nuestro intento, y estuuiessemos en la question simple y ordinaria, si los estatutos de las ciudades valen sin confirmarse: la opinion mas cierta y juridica es la de Bartulo, in l. omnes populi, num. 9. ff. de iusti. & iure, a quien sigue Iuan Garcia de nobilitat. super inscriptione illius operis, num. 12. donde concluye absolutamẽte autorizando la practica destos Reynos, *Quod hæc statuta quæcumque ea sint, siue æqua, siue iniqua: siue iusta siue injusta, siue concernant bonum publicum, siue priuatũ, siue pertineant ad administrationem propriæ substantiæ ciuitatis, siue ad gubernationem, siue pœnalia sint, siue dispositiua, denique quæcumque statuat ciuitas, omnino debent confirmari a Rege nostro, aliter nihil valent ea statuta.* Alexand. Ludouisius decision. 267. num. 6. ibi: *Cum enim populi, præsertim immediate subiecti Sedi Apostolicæ non possint condere statuta, & condita non valeant sine confirmacione, vt fuit dictum in vna montis Falisci hæreditatis. 19. Martij. 1584. coram Illustrissimo Cardinali Seraphino in pluribus alijs: qui confirmat actum nullum, dicitur de nouo facere. Bart. in l. more, num. 5 ff. de iurisdict. omn.*

iudic.

iudic. Angel. Aretin: consil. 123. *num.* 18. *Paris. consil.* 3. *num.* 40. *&* 41. *lib.* 4. demanera, que todos los pueblos sujetos a qualquier Principe seglar estan impedidos de ordenar estatutos, y si los hizieren no tendrá fuerça hasta cõfirmarse, y entonces el Principe que los confirma es visto constituyrlos de nueuo, porq̃ interpone la confirmacion sobre acto inualido, y totalmente inutil desde su principio. Y aũ que la decision trata de los subditos temporalmente a la Sede Apostolica, esto es con la palabra. *Maxime.* Aplicando lo mismo a los demas lugares, ibi: *Cum enim populi,* como regla infalible y vniuersal q̃ no admite excepciõ Rota. lib. 1. diuersor. decision 536. & decision 780. num. 1. plenissimè eadem Rota in decision impressa apud Marchesanum de rem. tom. 2. fol. 552. Oliuer. ad Alex. Ludouis. d. decision 267. litera. E. num. 14. fol. 250. adijciens, quod in proposita specie requiritur expressa confirmatio, nec sufficit præsumpta ex lapsu, longissimi temporis, nec sufficit etiam confirmatio in forma communi, quando statuta iuri aduersantur, secundum Rotam. lib. 2. diuersor. decisione 203. num. 12. Potestas enim condendi leges, vel publica statuta est quodam ius ipsismet Regibus affixum, quod nunquam ab eis erradicatur, nec transit cum vniuersitate inferiores iurisdictionis Alberic. in l. Imperiũ, n. 53. Iacob. de Sanct. Geor. n. 14. ff. de iurisd. omn. iudic. Portan. de inuest. feud. c. 10. n. 38. vers. *Nam statuta condere non pertinet ad populos, sed Regis officium est ipsius Maiestati cohærens, ideoque ex veriori sententia, si populus ei subiectus aliquid super quocumque actu constituat, non valebit absque regia confirmatione.* fol. 43. col. 3. Hironim. Leonius decis. valentina. 82. nu. 16. lib. 1. fol. 524.

Atento lo qual no viene a proposito la respuesta del Abogado contrario a la ley 8. tit. 1. lib. 7. recop. pretendiendo que en razon de ser posterior a las ordenanças de Cordoua no las comprehẽde, porque

deue aduertirse que aquella ley no induze nueua constitucion, sino correspondiente al derecho antiguo, eligiendo la opinion mas juridica, y declarando como se ha de proceder en esta materia: vnde retrotrahitur ad ius pristinum, eiusque interpretationem producit, & eandem retine qualitatem, auth. de filijs ante dotalia instrumen. nat. §. tertia vero, collat. 3. l. nihil, vbi glos. & Bart. ff. de coniungend. cum emancipat. liber. eius, l. si cum ff. item si seruus ff. de exercitor. action. Y el replicar que esta ley. 8. no habla de negocios vniuersales, sino de los que tocan a ciertas partes interessadas, ibi: *Mandamos que cada y quando que a las justicias de las ciudades y villas pareciere que conuiene fazer algunas ordenanças para la buena gouernacion, antes y primero reciban informacion de las partes a quien tocaren si son vtiles, y necessarias, y conuinientes, y la embien al nuestro Consejo con las cōtradiciones que ouiere, y las dichas ordenanças, para que alli se prouea lo q̃ se deua mandar guardar, o confirmar.* No parece argumento digno de proponerse a tan gran Tribunal, porque aquella diccion, *las partes aquien tocare*, ha de entenderse cōforme a la materia sujeta, scilicet, los mismo lugares donde se pretende constituyr la nueua ordenança, informandose alli las justicias, si conuiene al prouecho publico, o si recibe dificultad o impedimiento, y de aqui nace no poderse dudar que siempre en Castilla ha sido estilo del Consejo, y de las Chancillerias no hazer caso de las ordenanças populares, si con ellas no se presenta la cōfirmacion de los Reyes, vt testatur Ioan. Garcia de nobilitat. super inscriptione, num. 11. & 12. fol. 19. ibi: *Et ita quotidie in supremo Hispaniæ Senatus, & in Pintiano, & alijs Regni Prætorijs quoties ad decisiones caussarum adducuntur statuta populorum, id in primis exquiritur, an sint confirmata a Domino nostro Rege, & si confirmata non sint, nihil fiunt, quia omnino in condendis statutis ni Castellana Republica requiritur confirmatio Domini nostri Regis, qui solus in Regno constituere, ac decedere potest,*

test;y luego reprueba la doctrina pe Azeued.y otros autores que en contrario se alegan, y responde a la ley 14.titu.6.lib.3.recop. diziendo, que aquel texto en quanto remite a los Corregidores que vean las ordenanças de los pueblos,y las que fueren buenas las guarden y hagan guardar, presupone terminos habiles,id est,ordenanças ya confirmadas,y solo quiere que sea examinada su justificacion; porq̃ no la teniendo, no merecen obseruancia, aunque realmente se ayan confirmado: pero en el interim suponiendo confirmacion anterior, deuen executarse hasta q̃ se prouea otra cosa cõ superior acuerdo,& subdit, *hunc esse verum & planum sensum illius legis*,Mencha. controuer.illustr.lib.1.cap. 102.nu.1. donde disputando el articulo concluye ser indubitable esta resolucion.

Y quando admitamos el sentido que pretende dar el Abogado contrario a la dicha ley 8. por su misma inteligencia le conuencemos, pues interpretando la palabra, *partes*, por los especiales interessados a quiẽ se perjudica, es constitucion decisiua de nuestro derecho, porque las ordenanças de Cordoua exclusiuas del vino de la Guijarrosa,son perjudiciales a los posseedores particulares que alli plantaron viñas,o las compraron, y fauorecen a los Veintiquatros, y otros vezinos de la propria ciudad que las tenian y tienen dentro de los llanos de la sierra y trassierra,siendo todos igualmente vezinos y obligados a las cargas y contribuciones publicas, y no deuiendo preferirse las viñas de la sierra y trassierra a las del pago de la Guijarrosa, conforme a lo qual para que valieran las ordenanças,auia de preceder plena informacion y conocimiento, estando las partes oyendo sus excepciones y defensas, y deliberando sobre las causas necessarias, y pues no interuinieron estas diligencias,y solemnidas, la ley condena todo lo proueydo, como introduccion ilicita, y ambiciosa: quoniam statutum

tum in odium tertij directe, vel indirecte conditū, officio iudicis. est rescidendum. Ripa in l. quominus num. 131. ff. de fluminib. Bald. in l. 6. num. 2. & 3. C. quorum appellat. non recipiant, donde impugna estas ordenanças, porque sus efectos no miran al bien vniuersal, sino al beneficio de ciertas personas en exclusion de otras, a quien deuia concederse el mismo derecho: y las leyes se le conceden y aduierte, quod, *Lex dicitur odiosam specialitatem continere, quādo etiam si verbis sit generalis, in effectu singularis apparet. argument. tex. in cap. ex parte de officio delegat. quia contra talem legem opponi potest doli exceptio iuxta tex. in l. 1. ff. de doli exceptione:* idem Bald. in cap. cum ordinem. num. 26. de rescript. affirmans; *Quod vbi statutum non potest comprehendere nisi vnam personam, siue quod sumitur ex aliquo & nō ex vniuerso, non valet: quia statutum debet esse generale verbis & effectu, seu ad aptatione, vt in l. si priuatus. ff. qui & à quibus.* Aqui no padece detrimento sola vna persona, porque son y pueden ser muchos los que tengan viñas en la Guijarrosa: mas verificase la segunda parte de la distincion y doctrina de Bald. nempe, *Quod statutum sumitur ex aliquo,* Prohibiendo el vino deste pago, *Et non ex vniuerso.* Scilicet, dando ley ygual a todas las viñas comprehēdidas en el termino de Cordoua, vnde singularem in æqualitatē complectitur, & cum defensio illius Ciuitatis, atque onera publica omnibus habitatoribus pariformiter incūbant, vnū ab alio distinguit, non communicādo vtilitatem sicut onerosam obligationem, contra regulam tex. in l. secundum naturam. ff. de regul. iuris; eidem sententiæ subcribit Felin. cap. cum omnes num. 4. de constitution. Francisc. Beccius. consil. 3. num. 71. & 72. vol. 1. Y en vn mismo cuerpo ò cumunidad cōpuesta de tātos ciudadanos, qualquiera prelacion entre si mismos sobre el vso delo general, como las prerogatiuas y vtilidades de sus terminos, produze iniquidad o injusticia, que haze de las dichas ordenanças no solo dignas de enmienda, si

no

no sujetas desde su origẽ a manifiesta nulidad, Bald. in cap. cum omnes. num. 4. de constitut. cuius verba memorabilia, ita concipiuntur. *Sed nunquid statuta iniqua sunt nulla ipso iure, quæ si essent æqua essent valida, & videtur quod non sint ipso iure nulla, sed ope exceptionis, vel officio superioris, l. 1. ff. de doli except. præterea statuta sunt stricti iuris, ergo dolus nõ reddit ea ipso iure nulla, l. si quis cum aliter, ff de verb. obligat. in contrariũ videtur casus istuis capituli, sed hoc ideo quia fiebat in præiuditium alterius, item contra naturam collegij, quia in eodem corpore, siue collegio non debet esse discrepantia: quoniam non debet vnus esse præ ceteris, sed inter cæteros, item quia contra naturam legis, nam iura non in singulas personas, sed generaliter constituuntur, l. iura de legibus, item vnũ corpus non debet esse sibi ipsi contrariũ, & discrepans, contraria cũmulando & multiplicando, l. vbi repugnantia ff. de regul. iur. ista enim dicitur perplexitas sicut dicimus in libellis, quando vni conclusioni contraditoria copulantur. l. 1. C. de furt. item vnũ & idem corpus non debet duplici iure censeri, l. eum qui ædes, ff. de vsu capionibus, item omne corpus in se ipsum diuisum desolabitur, & nihil est ita magnum, quod in particulas diuisum non redigatur admodicum, auth. de triente & semisse, §. 1. collat. 4.*

Lo tercero, que el primer titulo de Cordoua de que la ciudad hizo presentacion, fue el priuilegio del señor Rey don Sancho, y en el refirio las consideraciones del prouecho comun, acomodandolas con entera ygualdad a todos los vezinos, y a las viñas inclusas dentro de su termino, exceptuando solamente los vinos que se cogiessen fuera del, en cuya entrada y venta dixo que consistia el perjuyzio, ibi: *Carta del concejo de la noble ciudad de Cordoua, que nos embiaron con Iuan Gil nuestro ome, y con Martin Ruiz a cerca en que nos embiaron a dezir, que por razon dela merced que le nos fazemos, en que mandamos que el vino de fuera de su termino, que no entrasse en la villa, ni lo vendiesse, y que se trabajaron los omes despues mas por labrar sus viñas, y por las endereçar, que vna de las cosas que ellos han,*

que es

que es esta la mejor, porque mas cauallos e mas armas han, e mas omes acauallo, e que eran mas ricos y mas abonados para cumplir nuestro seruicio, y que nos pidē que tuuiessemos por bien, que de aqui adelante que no entrasse en Cordoua ni en su termino vino de fuera para vender, assi como lo auiā los de Seuilla. Aqui confiessa Cordoua ser importante para que los vezinos della sean mas ricos y poderosos, y puedan labrar y endereçar mejor sus viñas que no entre vino de fuera; no distingue los vezinos que tuuieren viñas en la Guijarrosa de los que las tuuiessen en diferente pago, generalmēte incluye qualquier vezino, y la razon es vniuersal, porq̄ al seruicio de los Reyes, a la abundancia de los cauallos, y al bien publico no cōuenia q̄ vnos vezinos fuessen pobres y otros muy caudalosos, sino q̄ todos enriqueciessen y se aprouechassen, y esta consideraciō vniforme declara lo dispuesto, y haze q̄ el priuilegio fauorezca la vezindad de Cordoua en comun, y no cierto numero de vezinos en particular, como erā los posseedores de las viñas en los llanos de la sierra y trasierra: l. ædiles aiunt. §. loquuntur, ff. de ædilit. edicto. l. vtium, ff. de petitio. hæreditat. l. his solis, C. de reuocand. donation. l. cum pater, §. dulcissimis, ff. de legat. 2. l. quemadmodum, §. hæc verba, ff. ad leg. aquil Bald. in repetitio. l. de quibus, nu. 101. 102. & 106 ff. de legibus, vbi amplius notat; *Quod cum multa habent eamdem rationem, licet de vno tantum fiat mentio, videtur fieri exemplariter, non restrictiuè*, idem Bald. consil. 218 num. 1. vol. 3. distinguens. *Quod quādoque geritur actus sine ratione, & tunc voluntas talis esse præsumitur, qualis descripta in ipsa scriptura reperitur: quādoque ratio præcedit voluntatem, & tunc adirectiuo, idest à ratione verba, & scriptura recipiunt vim intellectus, l. milites agrum, ff. de re militar. l. si isqui animo, ff. de adquirend. possess.* Petr. Surd consil. 443. num. 36. & 37. volu. 3. Curt. Iunior. consil. 113. num. 10. vol. 1. Anton. Petra. de fideicommiss. quæst. 5. num. 81. vsque ad 92. Paul. Castrens. in l. si vero, §. de viro, num. 2. & 3. ff.

solut.

solut.matrim. Cravet.consil 992 num. 30. volu. 6. Mire V. m. quan facil sera este presupuesto donde la razon fue general, y las palabras generales, como del dicho priuilegio resulta.

Reconocio tambien la ciudad que su estilo y costumbre era correspondiente alo referido en aquella peticion, y que el mismo Rey se lo auia concedido, fauoreciendo a los vezinos de Cordoua y al acrecentamiento de sus haziendas para el Real seruicio, que es natural efecto en que todos concurré y han de concurrir sin diferenciarse, ibi: *E que eran mas ricos e mas abondados para camplir nuestro seruicio*, ac superius, ibi: *Por razon de la merced que les nos fazemos, en que mandamos que el vino de fuera de su termino no entrasse en la villa ni se vendiesse*. Et protinus, ibi: *Que vna de las cosas que ellos han es esta la mejor*, Et tandem, ibi: *Y que nos piden que tuuiessemos por bien que de aqui a delante no entrasse en Cordoua ni en su termino vino de fuera para vender, assi como lo auian los de Seuilla*. Respondio el Rey. *E nos por les fazer bien e merced tamaña pro hi sienten, y nos muestra que es tan grande nuestro seruicio, mandamos que sea assi de aqui adelante, pero en tal manera que el vino Castellano que entre, y que todos los vezinos de la villa que ouieren vino de sus viñas en el Obispado de Cordoua, q̃ lo traygan para su beber, e esto que se guarde que no se faga maliciosamente: y mando que aquellos que contra ello fueren o passaren, que cayan en la pena que el concejo pusieren, y desto le mandamos dar esta nuestra carta sellada con nuestro sello colgado, porque lo ayan mas firme para todo tiẽpo.* Destas clausulas nace ser priuilegio sucessiuo y perpetuo para que todos los vezinos de Cordoua puedan meter en aquella ciudad, y vender los vinos de qualquier pago dentro de suo termino, porque el prohibir los de fuera del, induze comprehension de qualquiera vino que en los limites de Cordoua se cogiere, l. fin ff. de iurisd. omni. iudic. donde para significar que en el territorio quedaua permitido el exercicio de jurisdicion, dize la ley: *extra territorium*

territorium ius dicenti impune non paretur, l.3. ff. de offic. præfecti. vrb. ibi: *Præfectus Vrbi cũ terminos Vrbis exierit, potestatem non habet.* Como si dixera el Consulto con auer prohibido la entrada y venta de los vinos de fuera del termino de Cordoua, se permite y concede para todos los que procedieren de las viñas inclusas en qualquier parte del dicho termino, l. quæsitum, §. idem respondit, ff. de fundo instruct, l. 1. ff de auro & argent. legat. de manera que la excepcion o exclusion limitada, no dexa el caso no especificado en simple obseruancia del derecho comũ (vt aduocatus contrariæ partis suadere conatur) sino confirmale nueuamente para que en el se guarde la regla permissiua. Y assi la excepcion misma sirue de titulo añadido a la disposicion o facultad legal, o inductiuo de los casos no exceptuados, l. 12. ibi; *Cum prætor Vnum ex pluribus iudicare Vetat, cæteris id committere Videtur*, no dixo, *Cæteros in iure communi relinquit*. sed *cæteris id Videtur committere*, significando que la prohibicion de vno solo causaua formal concession a los demas, ideoque glos. in eodem text. verbo *Videtur*, subiungit. *Nota quod quibusdam prohibetur alijs Videtur commissum, l. ex eo, ff. de testibus, l. in possessionem §. 1. ff. ex quibus caus. in possess. eatur, cap. qualis 25. distinctione. Sic e cõtra, quod in Vno conceditur, in alijs denegatur, l. maritus, C. de procuratoribus, l. quod labeo, ff. de compensation.* authen. de non alienand. vel permutand. rebus Ecclesiastic. §. vt autem, vbi gloss. & Bartul. collat. 9. l. nam quod liquide, §. fin. ff. de penu legat. Iasso. in l. properandum, num. 10. & 11. ff. de iudic. Decius in l. 1. num. 17. ff. de regul. iur. Iacob. Niger. in l. fin. C. de sent. passis & restit. nu. 2. ibi: *Et quando Princeps concedit, Vel confirmat specialem prohibitionem alicuius casus, cæteros omnes illico permittit, atque ita ex tali indulgentia simul promanat duplex priuilegium. Vnum particulariter prohibitiuum, & aliud generaliter permissiuũ: quia natura exceptionis huiusmodi effectum operatur.* Alex. Raudens. consi. 15. nu. 33. & 34. volu.

2. vbi

2.vbi loquens de prohibitione facta vsque ad certum, ætatis terminum subscribit. *Sicque perinde est ac si fuisset dictum, quod non possit alienare ante dictam ætatem, & quod post illam ætatem possit alienare, quia illud dicitur expressum, quod necessario sequitur ex natura verbi prolati, l. prætor. §.1. ff. de noui oper. nunciat. nam exceptio debet esse de prædicatis regulæ, Bald. consil. 401. n. 2. lib. 5. vbi inquit, quod exceptionis duplex est natura, quoniam primo se eximit à genere, & declarat debere prædicata generis esse eiusdem qualitatis cum exceptione, ergo necessarium est dicere quod includatur hæc alienandi licentia.* Idem Raudens. consil. 14. num. 39. eod. lib. 2. Bursat. consil. 471. num. 79. vol. 4. vbi rationem adducit, quia omnis exceptio est contraria regulæ permissiuæ, atque ita præter casum exceptum conseruat eam in omnimoda generalitate. Petr. Surd. consi. 430. num. 6. & 7. vol. 3. ibi: *Hoc etiam demonstro ex alio, quia excipiendo subijcit, quod non possit aliquo modi bona prædicta relinquere fratribus de Ramōdinis, ergo alijs omnibus vult quod possit quocumque modo relinquere: quia exceptio confirmat regulam in casibus non exceptis, & declarat quid veniat sub regula.* Stephan. Gratian. tom. 3. discept. forens. cap. 443. num. 25. donde aduierte, que la prohibicion singular de cierta especie, no solo sirue de reseruació al derecho antiguo, sino de darle mayor firmeza para que en lo restante proceda sin impedimento, Petr. Surd. consil. 230. num. 17. & 18. Geminian. & alij DD. in cap. qui ad agendum. de procurator. lib. 6. dōde resuelue, que si en la escritura de poder se exceptuan, ò prohibē algunos casos que requieren especial mencion, con esto solo quedan concedidos todos los otros en que suele ser necessaria, como si expressamente se vuiera dado facultad para qualquiera dellos.

Tenian pues los vezinos de Cordoua, como tales vezinos y moradores, permission juridica y natural para gozar la entrada y venta de sus vinos,

y los demas aprouechamientos que détro de aquel territorio podia produzir al derecho de vezindad: pidio Cordoua, que el señor Rey don Sancho prohibiesse el meter y vender los vinos de fuera: proueyolo como le fue pedido: luego aquel priuilegio tuuo dos efectos, vno exclusiuo de los vinos de fuera del termino; otro permisiuo de los que en el llegassen a cogerse: con lo qual fue titulo para ambas cosas juntas, como si hiziera de cada vna indiuidual gracia y merced: mayormente auiendose puesto aquella palabra: *Assi como lo auian los de Seuilla.* Porque la costumbre prohibitiua que en Seuilla se guarda es con calidad permissiua de la entrada y venta de los vinos nacidos en qualquiera pago de su termino. Quocirca propter illud verbũ: *Assi*, totum idem factum; seu indultum censetur specifice repetitum, cum suis appendicibus, qualitatibus, & extremis, l. iubemus. C. de Palatin. sacrar. largition. lib. 12. l. 2. C. de comitibus consistorian. eod. lib. l. 7. C. de aduocat. diuersor. iudicior. l. Princeps. ff. de legibus, Mandos. in tract. de priuilegijs adinstar, quæstion. 2. tom. 18. fol. 125. Stephan. Gratian. tom. 4. discept. forens. cap. 791. num. 8 & 9. fol. 531. ibi: *Vnde stante communicatione, & extensione similium priuilegiorum facta ad fauorem congregationis, licebit etiam Abbati eosdem ordines conferrè, tanquam per istas communicationes priuilegiorum dicantur esse illamet priuilegia, cum eisdem qualitatibus, l. fiscus. ff. iure fisci. l. 5. & 6. ff. de priuileg. creditor.* Nec enim potest inueniri aliud verbum magis enixe representatiuum, quam prehabita dictio *Assi como lo auian los de Seuilla:* §. similiter, insti. de excusat. tutor. l. si duo, §. sed si supra versic. *Idem & in cæteris.* ff. de superficieb. auth. de hæred. & falcid. §. si quis autem. collat. 1. l. 3. ff. de gradibus, l. 1. §. deinde. ff. de postulando. Bart. in l. talis scriptura. §. fin. nu. 4. ff. de legat. 1. Caualcan. decis. 18. nu. 27. & 28. vol. 3. Paris. consil. 37. num. 58. vsque ad 63. vol. 2.

Menoch,

Menoch. consil. 232. num. 21.

Reduziendose pues por el primer titulo q̃ Cordoua obtuuo de los Reyes, toda la prohibició al vino q̃ entrasse de fuera del termino, y q̃dãdo cócedido libre aprouechamiento dentro del, como pertenece a los vezinos de Seuilla; quanto la ciudad vuiere añadide por la costumbre y ordenanças siguientes (atéto que ninguna exhibe ni verifica de aquel tiépo, sino todas mas nueuas y sin solemnidad) y los actos executiuos dellas son incompatibles con el dicho priuilegio, porque al tenor y forma de su disposició resiste qualquiera calidad q̃ excediere los limites alli contenidos, l. in conuentionalibus, ibi: *Nihil immutare licet, neque addere, neque detrahere.* ff. de verbor. obligat. Paris. consil. 19. num. 188. versic. *Et tali formæ traditæ nihil debet addi, vel minui*, vol. 2. Anton. Natta consil. 678. num. 28. vol. 4. Roland. cósil. 54. num. 26. vol. 3. Albert. Brun. in tract. de augmento. 2. conclusion. principali, nu. 1. vbi pro regula constituit. *Quod rei limitatæ, vel expresse, vel præsumptiue, vltra limites suos non datur augmentum.* Ferrar. in tract. de indultis, cap. 10. num. 33. ibi: *Et quando priuilegium permittendo, vel excipiendo certos casus, natiuam limitationem habet, quidquid vlterius adijcitur, vsurpatum ac vitiosum est: quia proprio titulo quem pars obtinuit & acceptauit, repugnare censetur.* l. eos, C. de aquæductu, lib. 11. vbi DD. communiter affirmant, quod vtens priuilegio latius quam illi competit, priuatur eius beneficio, Carol. Ruin. consil. 28. num. 4. & 5. vol. 1. Francisc. Viuius decis. 208. nu. 6. Hippol. Riminal. consil. 247. num. 11. vol. 4. donde afirma, que executando vna persona mas de lo que su priuilegio incluye, ò vsando del en diferente modo, o lugar, ò con mayor largueza, pierde aquel derecho de todo punto, y por lo menos ninguno niega que contra la limitacion nacida del titulo que la parte misma pretendio, y le fue concedido, no puede prescribir cosa alguna,

vt egregie respondit Mandel. Alben. consil. 34. nu. 14. vol. 1. Lancellot. Gallia. consil. 25. nu. 63. Alex. Raudens. consi. 1. num. 202. vol. 2. fol. 18. donde aduierte, que contra esta excepcion nacida del titulo que Cordoua presenta, no puede replicar ni defenderse, l. veteres, ff. de itinere actuq; priuat. Roma. in l. si vero, §. de viro, fallent. 32. ff. solut. matrim. Decius & Alex. in l. filiæ, ff. solut. matrim. Math. Coler. de processibus execut. 4. par. cap. 1. num. 78. fol 781. idem Raudens. consil. 18. num. 38. & 39. eod lib. 2. adiungens, quod ex productione talis instrumenti ciuitas ipsa. *Suam intentionem iugulasse videtur.* Conforme a lo qual el priuilegio, y la ordenança, ò costũbre en que Cordoua insiste, son titulos incompatibles y contrarios, en queriendo extenderse a mayor prohibicion que la delos vinos nacidos fuede su termino.

Y pues Cordoua dize que valieron las ordenanças por ella hechas sin que los Reyes las confirmassen, no puede alegar prescripcion ni costumbre, sino execucion de aquellas ordenanças, Bald. in rubric. de constitutionib. num. 9. ibi: *Quæro nunquid statutum potest præscribi, hoc est, factũ fuit statutũ validũ, & quadraginta annis obseruatũ: nunquid habet duas vires, scilicet, statuti, ac præscriptionis? & est argumentũ quod non; quia præscriptio, ista non est præscriptio, sed executio cõstitutionis, l. sequitur §. lana. ff. de vsuca. ideoq; per ius cõmune superueniens in contrarium tollitur, licet prescriptio non tolleretur, vt in cap. 1. eod. tit. lib. 6.* Siendo pues Cordoua executora de sus estatutos, el intento de hazerlos cũplir, impedia la causa y origẽ de formar costũbre, porq̃ no se induze sin determinada voluntad de que todos los actos valgan y procedã per viam consuetudinis, gloss. in cap. consuetudo, distinct. 1. Philip. Decius, consi. 215. num. 4. Abb. in cap. fin. num. 17. de consuetudin. Osasch. decis. 99. num. 9. Petr. Surd. consil. 393. num. 27. & 28. vol. 3. y el ser executiuos de ordenança que la ciudad

tenia

tenia por firme y constante, como lo confiessa y procura defenderse aunque sea con engaño, declara el animo con que yua procediendo, non in vim consuetudinis præscribendæ, sed implendo statutum quod ab initio validum existimauit: nam titulus etiam erroneus declarat intentionem ipsius possidentis, veluti eleganter expendit Alciat. regula. 2. præsumption. 23. num. 1. vsque ad 4. vbi adducit tex. in l. fin. ff. de reb. eorum. quæ disponit actum omnino inualidum sufficere ad interpretandam voluntatem agentis, l. is qui putat. ff. de adquirend. hæreditat. l. debitor. §. ea quæ dotem. ff. ad Trebel. l. vltima. C. famil. ercifcund. Bart. in l. gerit, nu. 18. ff. de adquirend. hæred. Paris. consil. 7. num. 27. volu. 3. Alexand. Ludouis. decis. 147. num. 10. & decis. 376. num. 3. Iasson. in l. dominus testamento num. 2. ff. de condict. in deb. Carol. Ruin. consil. 98. num. 6. vol. 1.

Pero como quiera que sea si procedio Cordoua, en fuerça de execucion de las ordenāças que hizo, veamos contra quien fueron executadas; y si en fuerça de prescripcion, o costumbre, veamos contra quien prescribio: y no hallara V. m. que en la Guijarrosa se aya guardado tal estilo: y aunque el Abogado contrario defiende que antes de plantar se las viñas del Colegio, abia otras en aquel pago, no muestra quales sean ni de que tiempo, para que la obseruancia de las ordenanças, o la costumbre pueda autorizarse, y quando algun posseedor de las primeras viñas en el dicho pago lo vuiera consentido, no era señor de todo el sitio, ni podia prejudicar a los nueuos posseedores de otras viñas, no dependiētes de su persona, vnde *Singulæ res suam causam habebunt*. l. rerum mixtura. ff. de vsucapion. l. si vnus. §. ante omnia, ibi: *Ne conuentio in alia re facta, aut cum alia persona, in alia re, alia ve persona noceat*. ff. de pactis, l. pater familias, ff. de hæred. instituend. quoniam vt animaduertit. glos. singularis in l. 1. § interdum.

dum, verb. *Quotidie*, ff. de vsufruct. accrescend. *Tot sunt vsusfructus, quot patientiæ, & ideo semper res est integra quo ad futuras patientias.* Vnusquisque enim *Per se censetur, & tanquam independens ab alio.* Bald. in cap. 1. n. 3. versic. *Ego autem.* Si vassallus feudo priuetur. Ant. Natta. consil. 555. num. 5. cum sequentib. donde resuelue, q̃ en esta especie de costumbre los que fueron prohibidos y consintieron, seran obligados a passar por ella, pero las demas personas diferẽtes no quedan sujetas a la prohibicion, ni el vso introduzido con vnos se estiende a los otros, porq̃ no hazen estado, ni colegio los dueños de las viñas en la Guijarrosa, ni son mas que herederos y vezinos particulares cada qual de por si, & consequenter quidquid respectu aliquorum suo casu, & tempore fuerit obseruatum, nõ obstat cæteris proprio iure superuenientibus: nam successor prohibiti, vel obligati vtitur accessione authoris cum sua causa, suisque vitijs, l. Pomponius, §. cumquis, ff. de adquirend. posses. sed quando diuersam personam agit, separatim, & sine aliquo præiudicio facti vel assensus alieni consideratur, vt in §. si liber. eiusdem tex. Roland. consil. 69. ex num. 30. vol. 3. Francisc. Beccius, consil. 73. num. 14. vol. 1. Osasch. decis. 29. num. 16. Roman. consil. 516. num. 4. & 5. donde distingue, que quando las costumbres son correspondientes a derecho comun, reciben la propria extension y fauor: pero siendo contrarias, ò exorbitantes non possunt extendi *De persona vel casu ad alium similem: quia consuetudo est tacita quædam ciuium conuentio, l. sed ea, ff. de legib. Cæterum expressa conuentio ad vnam personam directa ad aliam non extenditur: ergo multo minus tacita.* Cæphal. consil. 338. num. 45. vsque ad 49. Petr. Surd. consil. 393. num. 20. & 21. vol. 3. Alex. Raudens. consil. 38. nu. 21. & 22. vol. 2. subijciens, *Quod consuetudo in vno non debet extendi ad alia, licet sint eiusdem naturæ, ex quo consuetudo est onerosa & contra ius,* Riminald. senior. consil. 95. num. 82. Bald. in l.

in l.fin.num.9.C.communia vtriusque iudicij. Curt.iunior consil.171.num.11.ideoque talis consuetudo quantum habet de actu, tantum habet de potentia & non plus. Bald.in cap. vnico num.12.de his qui feud. dare possunt. Maluasia consil.2.num.33.Socin.Iunior. consil.101.num.14.& 15.lib.1.

Ya fundamos, y es notoria verdad, que por derecho comun todos los vezinos de Cordoua, pues son yguales en las cargas, deuẽ tener perfecta ygualdad en la entrada y venta de los vinos, y otros prouechos dentro de sus terminos, ya consta que el diferenciar las viñas de la sierra y trasierra de las que estan en la Guijarrosa, no se llama vtilidad general, sino de particulares posseedores, prefiriẽdo vnos vezinos de Cordoua a otros que tãbien lo son, quod ambitiosam inæqualitatem significat: ya vemos por el priuilegio del señor Rey don Sancho, que la conueniencia de prohibir los vinos de fuera, consiste en acrecentar el valor de los de dẽtro, aumentando el caudal de sus moradores para que siruã al Rey, y a la republica, que ratio sine vlla distinctione omnibus pariformiter adaptatur, luego al derecho y a la razõ cõtradize lo que pretende Cordoua auer introduzido y guardado: y asi no tiene fuerça en quien no lo vuiere consentido: Mayormente siendo costumbre prohibitiua de meter y vender cierto vino, quæ incipit a die prohibitionis cum assensu, vel acquiescentia ipsius prohibiti. Cinus in l.2. num.9. versic. *Aut quæritur.* C. quæ sit longa consuetudo. Alex. consil.136. num.19.vol.2.& consil.173. num.8. lib. 6. Steph. Gratian. tom.4. disceptat. forens. cap. 740. num. 13. fol. 573. Caualcanus. decis. 7. num. 13. vsque ad 19. volum. 5. Quam ob rem qui prohibitus, & consentiens non ostenditur nullo tempore subiectus manet præ tensæ introductioni. Aymon Crauet. consil.952. n.15. Alex. Ludouis. decis. 472. nu.1. Fel. in cap. Pastoralis num.5. limit. 8. de officio ordinarij, Gomez

de

de contract. cap. 15. num. 28. Gabriel. de præscript. concl. 10. n. 13. Ferron. ad titulum, quæ sunt regal. notab. 8. num. 26. Bald. consil. 275. num. 9. versic. *Amplius considera.* vol. 2. subcribens, *Quod in consuetudine nihil debet suppleri vltra solitam obseruantiam, & ideo si dete consuetudo non disponit, nec nos disponere possumus. l. si vero. §. de viro. ff. solut. matrim. l. si seruũ. §. non dixit. ff. de adquirend. hæredit.*

Y añadiẽdo al caso otra circunstancia superior que es la libertad Eclesiastica, por ser el Colegio casa de Religion, llegan à tanta exorbitancia el estatuto y costumbre alegada por Cordoua que no admite defensa, y para no repetir lo que diximos en la informacion principal à que tampoco satisfaze, ni puede responder la parte contraria, diga el Abogado de Cordoua, quando vuo viñas en la Guijarrosa q̃ fuessen de Clerigos, ò monasterios: Quãdo se les prohibio la entrada y venta de sus vinos, y ellos dieron consentimiento por tiempo abil para induzir costumbre, ò aplicar las ordenanças al estado Eclesiastico, aunque fueran capaces de tal efecto? Realmente no hallara V. m. acto positiuo desta calidad, y los doctores que presuponen tener obigacion las personas eclesiasticas de guardar la costumbre sobre las entradas del vino, y otros frutos, hablan en materia y terminos habiles, donde han precedido actos suficientes de que se pueda colegir aprobacion vniuersal entre Clerigos y seglares. Pero començando la possession del Colegio en la Guijarrosa de pocos años à esta parte, y no probandose que ayan admitido la prohibicion intẽtada, ni pareciendo que se executasse pacificamente contra Eclesiasticos, porque alli no ay viñas de tales personas, y quando las vuiera auia de ser de tiẽpo inmemorial, y aun entonces fuera dificultoso, ò por mejor dezir imposible sujetar las Iglesias al vso y ordenança de la ciudad, como ò porque camino podrá comprehender los dichos estatutos y costum-

costumbre a nuestro Colegio, cuius intuitu nunquam euenit ocasio vtendi vel clericos cum laicis cumulādi: Deficit quippe habitu & actu totalis potentia atque exercitium, partis aduersæ, eam que obrem impertinenter allegatur præscripta consuetudo. Panormit. & Imola in cap. ad Audientiam de præscript. idem Panormitan. in cap. Abbate, circa fin. de verb. significat. Bald. consil. 439. num. 8. vol. 3. ibi: *Quia super isto casu qui in tota præscriptione nunquā ocurrit, non potest fundari actus communis, ergo nec consuetudo, vel actus singularis, ergo nec præscriptio.* Ferrat. de indult. cap. 22. nu. 15. versic. *Et cum aduersus personas talis qualitatis nullus casus euenerit, quidquid in alijs personis obseruatū fuerit, non producit consuetudinem seu præscriptionem fol. 68. col.* 1. Petr. Surd. consil. 407. nu. 14. versic. *Assecuta obseruantia* vol. 3. mayormente que las mismas ordenanças y sus confirmaciones no traen clausulas comprehēsiuas de eclesiasticos, ni les pudieron incluyr, y la costumbre como irregular no se a comoda a nueuas personas, que desde su principio no la consintieron, secund. Bald. in præ allegat. consil. 275. n. 9. versic. *Quia cum ista consuetude.* Fol. 70. lib. 2. Y si la costumbre no se verifica en el propio caso que formalmente litigamos, no vale ni procede, ni deue llamarse costumbre, Aymon. Crauet. consi 96. num. 4. vol. 1. donde concluye, que no basta alegar costumbre general aunque sea haziendo mencion de los Clerigos, sino se alega y prueua en la propia especie indiuidual; y con la circunstancia de que se trata: quod maxime notandū est. Hipolitus Riminaldus consil. 363. num. 284. & 288. vol. 4 Alexand. Ludouisius decis. 45. num. 6. Cæsar de Grassis decis. 5. num. 6. de præbendis Hōdedeus consil. 87 num. 50 & 51. vol. 1. y siendo tā ciertas estas conclusiones por documentos y reglas legales, no ay sujeto a que referir la obseruancia interpretatiua y imaginada por el abogado contrario, quoniam in his terminis non dicitur declarato-

ria consuetudo, sed correctoria, & noui iuris inductiua, Paulus & Aretinus in l. hæredes palam. §. siquid post. ff. de testamentis, Alexand. Ludouisius decis. 162. num. 3. & 4. donde añade: *Quod etiam si ageretur de cōsuetudine interpretatiua, adhuc illa probari deberet in casu speciali de quo quæritur*, iuxta Doctrinam Petri Surdi consil. 282. num 6. con lo qual y con lo demas que nuestra primera informacion incluye viene a quedar tan facil, y segura la pretension del Collegio, que el disputar della ofende a todos los preceptos de equidad y justicia. Salua in omnibus &c.